

28 431

25

POR

D. GERONIMA DE PEREYRA

Religiosa professa del Convento de S. Catalina de Sena desta ciudad, y Priora del.

(✱) EN EL PLEYTO: (✱)

CON EL L. D. TOMAS DE CASTRO Y GVZMAN, Clerigo Presbytero, vezino de esta Ciudad. A que ha salido el dicho Convento por su proprio derecho, y coadjuuando el de la dicha doña Geronima.

En Granada, en la Imprenta Real. Por *Francisco Sanchez*, en la calle de Elvira, en la calleja del Correo viejo. Año de 1652.

432


ESTE pleyto se ha impresso memorial ajustado por el Notario Eclesiastico, en que todo el hecho està referido cõ puntualidad, y assi nos escusaremos de proponerlo en este lugar, sin embargo de que en cada vno de los fundamentos deste discurso, y defensa, se ha de advertir lo que pareciere conveniente para fundar el derecho.

2 ¶ La pretension de el dicho don Tomas de Castro es, que don Diego de Robles y Arce, Arcediano de la Santa Iglesia de esta ciudad, Iuez Conservador suscitado por la dicha doña Geronima, y despues corroborada y aprouada su suscitacion por el dicho Convento, haze, y comete fuerça en conocer y proceder, a lo menos en no otorgar.

3 ¶ La dicha doña Geronima y Convento pretenden lo contrario, y que el dicho Iuez no haze fuerça, y que declarandolo assi se le han de remitir los autos.

4 ¶ Y para que la determinacion y auto sea en fauor de la dicha doña Geronima, se fundarà su justicia por cinco fundamentos siguientes.

Primum Fundamentum.

5 ¶ Cierto es que el Licenciado don Alonso Pereyra, en el testamento baxo de cuya disposicion muriò, otorgado ante escriuano, y siete testigos, instituyò por su vniuersal heredera a la dicha doña Geronima, y en virtud del la susodicha, y de licencia de su Prouincial, y Prior de el Convento de Santa Cruz desta ciudad, acetò la herencia, y

por

por su propria autoridad se entrò en la possession de los bienes della, mem. fol. 1. &. 2. B. vers. *Diòla con testigos.*

6 ¶ Y los ha administrado arrendando los bienes como tal heredera, y cobrando de los inquilinos los alquileres, memor. fol. 11. B. vers. *Assimismo*, & seqq. de cuyos actos y deposiciones de testigos està prouada la dicha possession, vt ex Menoch. *cons.* 725. *num.* 526. Cæsar Barc. *decis.* 45. *num.* 8. Coccin. *decis.* 31. *à num.* 4. Caualcan. *decis.* 655. *num.* 1. Mascard. *de probat. conclus.* 1202. *per tot.* Post. *de manut. obseruat.* 19. *num.* 1. *& per tot.*

7 ¶ Y justamente ha tomado la possession de los dichos bienes, supuesto, vt diximus, que tiene en su fauor el dicho testamento otorgado con todas las solemnidades de derecho necessarias, y que no està viciado, ni cancelado en parte alguna, *l. fin.* *C. de edict. Diui Adrian. Tollend.* ibi: *Testamentum obstenderit non cancellatum, neque abolitum, neque ex quacũque suæ formæ parte vitiatum, sed quod in prima figura, sine omni vituperatione appareat, & depositionibus testium legitimi numeri vallatũ sit, mittatur quidem in possessionem earum rerum, quæ testatoris mortis tempore fuerunt*, *l.* 2. *tit.* 14. *part.* 6. Dom. Molin. *de primog. lib.* 3. *cap.* 13. Matt. *de succes. legal. tom.* 2. *part.* 4. *quæst.* 16. *art.* 2. Dom. Castill. *lib.* 3. *cap.* 24. per tot. maximè *à num.* 116. cum seqq.

8 ¶ Sin que para esto, ni el articulo presente sea necessario llegar a tratar de viribus testamẽti, porque sin embargo de qualquiera oposicion que se haga, y nulidad que contra el testamento se alegue, ha de ser el heredero escrito puesto en possession de los bienes en virtud del, *l.* 2. *C. de edict. Diui Adrian. Tollend.* ibi: *Quamuis se filium defuncti præteritum esse alleget, aut falsum, vel inofficiosum testamentum, seu alio vitio subiectũ, vel seruus defunctus esse dicatur, tamen scriptus hæres in possessionẽ mitti solet.* Hippolyt. Riminald. *cons.* 585. *à num.* 10. *lib.* 5. Becc. *cons.* 107. *nu.* 1. Peregrin. *de fideicom. art.* 48. *à num.* 27. *cum seqq.* D. Castill. *dict. cap.* 24. *num.* 123.

Ni

9 ¶ Ni es digno de reparo el que la dicha doña Geronima no tomasse la possessión judicialmente, porque esto no fue necessario, respeto de que a qualquiera le es licito el aprehender la possession por su propria autoridad, teniendo titulo para ello, Lancellot. *de attent. part. 2. cap. 4. limitat. 1. num. 90.* Plot. *de in litem iur. §. 3. num. 26. in fin.* Menoch. *de adipiscend. posses. remed. vltim. num. 4.* Tusch. *liter. P. conclus.* 408. Valasco *consultation. 191. num. 13. tom. 2.* Burat. *decis. 746. num. 18.* Postio *de manut. obseruat. 13. à num. 1. cum seqq.*

10 ¶ Y en terminos que el heredero escrito en el testamento pueda entrar y aprehender los bienes de la herencia por su propria autoridad, sin que necessite de la de el Iuez, docent Bart. *in dict. l. fin. num. 16.* Bald. *num. 3.* Decio *num. 4.* Ripa *in Rubric. ff. quorum bonorum, num. 2.* Plot. *in l. si quando, C. vnde vi, num. 85 & 93.* Gregor. Lopez *in dict. l. 2. tit. 14. part. 6. glos. 3. in fin.* ibi: *Aduerte etiam, quod benè poterit hæres propria authoritate (si vellet] accipere possessionem vacantem rerum hæreditariarum.*

11 ¶ Paris. *cons. 54. num. 1. lib. 3.* Socin. iun. *cons. 75. num. 10. lib. 1.* Cacheran. *decis. Pedemontan. 34. num. 5.* Ioseph. Ludouic. *decis. Perusin. 47. num. 2. part. 1. & decis. 69. num. 5. & 16. part. 2.* Mieres *de maiorat. part. 3. quæst. 17. num. 3.* Parlador. *quotidianar. lib. 2. cap. 5. num. 1.* Peregrin. *de fideicommiss. art. 48. num. 1.* Alvaro Valasc. *consultat. 191. num. 11.* Dom. Castill. *dict. cap. 24. num. 5.* ibi: *Deinde etiam obseruandum est, posse hæredem propria authoritate ingredi, & apprehendere possessionem earundem rerum hæreditariarum, cum bona vacantia sunt, & à nemine possidentur, nec iudicis authoritate opus esse.*

12 ¶ Y es de tanta fuerça esta possession propria authoritate capta, que el que la tuuiere deue ser amparado y manutenido en ella, si algun tercero le quisiere molestar, ò inquietar, Achiles Personal *de adipiscend. possession. num. 8. & 10.* Surd. *cons. 481. num. 5. lib. 4.* Grat. *disceptation. cap. 542. num. 55. & capit. 921.* Gregor. XV. *decis. 107. numer. 1.*

 Post

Post. *de manutent. observation*. 13. *num*. 1. *&* 2.

13 ¶ Y en terminos que el heredero que propria authoritate aprehendiò la possession de los bienes de la herencia aya de ser manutenido y amparado en ella Decio *in dict. l. final, num*. 5. *in fin*. Zucard. *numer*. 112. Plot. *in l. si quando, numer*. 84. Paris. *cons*. 41. *numer*. 35. *lib*. 1. Grammat. *cons*. 64. Alvar. Valasc. *dict. consultation*. 191. *per tot*. Dom. Castillo *dict. capit*. 24. *numer*. 11. ibi : *Et adeò potest, atque suo iure hæres ingredi possessionem bonorum vacantium, vt & debeat in ea poßeßione à Iudice defendi, atque tueri, si alius tertius in ea poßeßione sic apprehensa ipsum molestare voluerit.*

14 ¶ Et denique no se podrà mouer duda contra la possession que la dicha doña Geronima tiene, eo quòd la licencia que el Padre Prouincial le concediò fuesse para que tuuiesse los bienes a vso, como de ella consta, memor. fol. 11. vers. *Y el Padre Prouincial.*

15 ¶ Porque los Prelados tienen facultad para conceder a los Religiosos algunos bienes a vso, etiam stante *Concilio Tridentino, Seß*. 25. *capit*. 2. vt docent Pacian. *cons*. 36. *ex num*. 99. fray Emanuel Rodriguez *quæstion. Regular. tom*. 2. *quæstion*. 125. *art*. 4. *in fin*. Ledesma *in summ. tom*. 2. *tractat. de statu Religion. in commun. cap*. 4. *conclus*. 3. *dub*. 13. Pat. Thom. Sanchez *in præcept. Decalog. tom*. 2. *lib*. 7. *cap*. 22. *num*. 11. *&* 13. Augustin. Barbos. *in collectan. ad Concil. dict. cap*. 2. *num*. 3.

16 ¶ Y los que reciben, y tienen el vso de algunos bienes, los posseen natural y corporalmente, *ex l. naturaliter, ff. de adquirenda poßeßione*, docent Menoch. *de recuperanda possessione, remed*. 3. *num*. 74. 79. *&* 80. Rota *decis*. 315. *num*. 2. *part*. 3. *& decis*. 664. *num*. 1. *in fin. part*. 4. Gratian. *cap*. 311. *num*. 23. Postio *de man. tenend. observat*. 16. *num*. 14. *&* 15. ibi : *Hinc similiter datur hoc remedium vsuario, & vsufructuario, cum & isti habeant possessionem naturalem, seu fore naturalem, & corporalem.*

Segun-

Segundo fundamento, en que se ajusta el defecto de jurisdicion en la justicia Real para los autos que ha proueydo.

17 ¶ No es necessario llegar a disputar el punto de qual Iuez, seglar, ò Eclesiastico sea compe tente para la execucion de el testamento [aunque se mouiò en la Sala esta dificultad] porque esto procediera quando vno de los litigantes tratasse de que el testamento se auia de executar ante el Iuez seglar; y el otro, que ante el Eclesiastico: pero nos hallamos tan lexos dello, que antes pretende don Tomas que el testamento de don Alonso de Pereyra es nulo, por estar incapaz el susodicho quando lo otorgò, y que no se deue executar: y doña Geronima, aunque se vale del testamanto, no pide que ante este, ò otro Iuez se execute, porque esto se halla ya cumplido, y en virtud del està la susodicha en possession de los bienes, vt diximus fundamento primero.

18 ¶ Solo viene a estar la duda en que el dicho don Tomas presentò peticion ante el señor Licenciado don Iuan de Villalva, Alcalde de el crimen en esta Corte, en onze de Agosto de 648. años, en que dize, que el dicho don Alonso de Pereyra muriò abintestato, respeto de que el testamento referido fue nulo, por estar incapaz a el tiempo que lo otorgò, y que a el le pertenece la herencia del dicho don Alonso, por ser su tio, hermano de madre. Ofrece informacion de todo, y pide, que con vista de ella se le mande dar possession y amparo de todos los bienes, derechos, y acciones que quedaron por fin y muerte del susodicho.

19 ¶ Mandosele dar la informacion, y auiendose presentado algunos testigo, el Iuez mandò dar traslado de todo a la dicha doña Geronima,

para

para que le parasse el perjuyzio que huuiesse lugar de derecho, y este auto se le notificò en diez y nueue de Setiembre de 649.

20 ¶ Itaque, toda la dificultad consiste, en que la dicha doña Geronima pretende, que no pudo ser citada por el Iuez seglar para el pleyto intentado por el dicho don Tomas, sobre la possession de los bienes, de que la tenia la dicha doña Geronima.

21 ¶ Y que qualquiera controuersia que se le mouiesse auia de ser ante su Iuez conservador, el qual tiene jurisdicion para conocer della.

22 ¶ Y que quando no la tuuiera, si no solo para injurias, y violencias manifiestas, es injuria y violencia la que a la dicha doña Geronima se le haze en auerla citado para el litigio ante vn Iuez seglar, desaforandola, siendo rea, y posseedora, de que se tratarà en los fundamentos siguientes.

23 ¶ Y en este solo se ajustarà el defecto de jurisdicion en el Iuez seglar para la citacion que mandò hazer.

24 ¶ Y es cierto, que intentando el dicho don Tomas [como lo hizo] que se le diesse la possession de los dichos bienes, estando en ella la dicha doña Geronima, deuiò ser [como fue] citada la susodicha, aunque fuesse injusta posseedora, y mera detentadora, *l.* 1. §. *neceßario, ff. si ventr. nomin. l. cũ fundus, l. colonus, ff. de vi, & vi armat. l. meminerint, C. vnde vi, l. fin. C. si per vim, vel alio modo, c. in literis, de restitut. spoliator. cap. licet Episcopus, de Præbend. lib.* 6. Ruin. *cons.* 28. *num* 6. *lib.* 4. Honded. *cons.* 20. *num.* 46. *&* 47. *lib.* 1. Tusch. *lit.* P. *conclus.* 441. *num.* 1. *& seqq.* Peregrin. *de fideicommis. art.* 47. *nu.* 56. *& de iur. Fisci, lib.* 6. *tit.* 4. *num.* 13. Gratian. *disceptat. cap.* 113. *num.* 29. Dom. Paz *de tenuta, cap.* 9. *num.* 4. Valasc. *consultat.* 191. *à num.* 2. Cyriac. *libr.* 1. *controuers.* 10. *num.* 6. Dom. Castillo *lib.* 3. *dict. cap.* 24. *à num.* 68. Posth. *de manutent. obseruat.* 42 *num.* 103. *vbi plures refert.*

Nam

25 ¶ Nam aliàs, si actuara sin citarle, procediera nuliter, & de facto, *dict. cap. in literis, cap. conquærente, de restitut. spoliator.* Parlador. *lib. 2. rer. quotidian. cap. 6. num. 1.* Dom. Castill. *dict. cap. 24. nu. 70.* Posth. *de manut. dict. obseruat. 42. à nu. 103. & decis. 89. num. 13.*

26 ¶ Sed hæc citatio, no la pudo mandar hazer el Iuez seglar, por no tener conocimiento ni jurisdicion contra personas Eclesiasticas, ex generalitate textus *in cap. cum sit generale, cap. si diligenti, cap. significasti, de foro competent. cap. sæculares, eodẽ tit. lib. 6. cap. si Iudex laycus 12. de sentent. excommun. in 6. causa 11. quæst. 1. per tot. cap. denique 5. distinct. 96. dist. nct. cap. deseruimus, 2. part. etsi Clerici 4. cap. cum non ab homine 10. cap. qualiter 17. de Iudic. Concil. Trident. Sess. 24. cap. 20. Authent. statuimus, C. de Episcop. & Cleric. Authent. apud quos oporteat causas dicere, tit. 8. collat. 6. Authent. vt Clerici apud proprios Episcopos, tit. 12. dict. collat. 6. l. 56. tit. 6. part. 1.* Aufrer. *de potestat. sæcular. in Ecclesiast. regul. 1. in princip. & regul. 2. in princip.* Casanat. *in consuetud. Burgund. Rubric. 1. §. 5.* verbo, *sil na grace, num. 47. & 92.* Guillermo Benedict. *in cap. Rainuntius, verb. & vxorem, decis. 2. à num. 30. de testament.* Dom. Couarr. *practicar. cap. 31. à num. 1. & per tot.* Farinac. *in prax. quæst. 8. nu. 1. & seqq.* Pat. Molin. *de iustit. & iur. tractat. 2. disput. 31.* Dom. Larrea *decis. 6. num. 2.* plures refert Carleual *de iudic. tom. 1. tit. 1. disputat. 2. quæst. 6. sect. 1. à nu. 392.*

27 ¶ Y aunque los textos y Doctores referidos hablan en el preuilegio del fuero de que gozan los Clerigos para no ser citados ni conuenidos ante los Iuezes seglares, de cuyo conocimiẽto son incapaces, lo mismo se deue entender de las Religiosas, porque para este efecto, baxo del nombre de Clerigos, se comprehenden las Monjas, *cap. cum illorum, de sentent. excõmunicat.* Petr. Bellug. *in specul. Princip. Rubric. 11. §. videndum, num. 5. & 6.* Thom. Zerol. *in prax. Episcop.* in verbo, *Clericus, §. 1.* Carol. de Gras. *de effect. Cleric. in prooem. num. 253.*

ibi: *Item, appellatione Clericorum veniunt nouitij, conuersi, ac Moniales cuiusvis Religionis approbatæ.*

28 ¶ Y en terminos que las Monjas gozen de el preuilegio de el fuero, est textus *in cap. de persona* 38. 11. *quæst.* 1. Philipp. Franch. *in cap. indemnitatibus*, §. *cæterùm, in* 3. *notabil. de election.* Abbas *in cap. cum Monasterium, num.* 3. *de elect.* Boer. *tractat. de stat. & vit. heremit. num.* 14. *in fin.* Angel. *in summa*, verbo, *heremita*, Bellug. *in specul. Princip. Rubric.* 11. §. *videndum, num.* 7. vbi Camill. Borrell. *in addit. lit. D.* Decianus *in praxi crimin. part.* 1. *lib.* 4. *cap.* 9. *n.* 31. Carol. de Gras. *de effect. Clericor. effect.* 1. *num.* 97. ibi: *Ampliatur decimo tertio, in Monialibus alicui Monasterio inclusis, quæ gaudent priuilegio fori, prout cæteræ personæ Ecclesiasticæ.*

29 ¶ Augustin. Barbos. *de iur. Ecclesiast. lib.* 1. *cap.* 39. §. 2. *num.* 40. ibi: *Tertio quæro, qui hoc fori priuilegio vltra Clericos gaudeant? Respondeò, potiri Regulares omnes professos, eorum conuersos, & nouitios similiter, & MONIALES, earumque conuersas, & nouitias*, Carleual *de iudic. tom.* 1. *tit.* 1. *disp.* 2. *n.* 402. *circa fin.*

30 ¶ Lo qual se funda en vna de tres razones, ò en todas ellas.

31 ¶ La primera, quia Moniales dicuntur, & sunt personæ Ecclesiasticæ, *cap. de Monialibus, de sentent. excommunicat.* Abbas *ibidem numer.* 3. Passett. *cons.* 22. *num.* 9. Gras. *dict. effect.* 1. *num* 98.

32 ¶ La segunda, quia Monialis dicitur esse in potestate Monasterij, in quo est professa, *cap. non dicus* 12. *quæst.* 1. *cap. cum ad Monasterium, de stat. Monachor.* Bombin. *cons.* 12. *num.* 3. *Et dicitur serua, & filia Monasterij, in quod est ingressa*, notatur in *Authent. ingressi, C. de Sacrosanct. Eccles.* Bombin. *dict. cons.* 12. *num.* 3. Gras. *dict. effect.* 1. *num.* 99. & 100.

33 ¶ La tercera, y vltima, quia Moniales vtuntur iisdem substantialibus quibus Monachi, Calderin. *in clement.* 1. *in vltim. quæst. de decimis*, Decius *in cap. tuarum, de priuileg. num.* 40. Federic. de

Senis

Senis cons. 273. col. 1. Gras. *dict. effect.* 1. *num.* 101.

34 ¶ Vnde, aunque por contrato particular, ò en otra forma huuiera la dicha doña Geronima renunciado el preuilegio de el fuero que le pertenece, adhùc, no pudiera ser citada, ni conuenida añte el Iuez seglar, porque este preuilegio no es concedido en fauor y gracia de los particulares, si no de todo el orden Eclesiastico, *cap. si diligenti* 12. *cap. significasti* 18. *de for. compet.* vbi glos. & DD. Silvester in summa, verbo, *Iudex, num.* 3. Iul. Clar. *lib.* 5. *sentent.* §. *fin. quæst.* 35. *num.* 4. Scaccia *de iudic. lib.* 1. *cap.* 11. *num.* 35. vers. *Ampliatur tertio*, Farin. *in praxi, quæst.* 8. *num.* 10. *&* 13. Marta *de iurisdictione*, 2. *part. cap.* 6. *à num.* 37. Dom. Couarr. *practic. cap.* 10. *num.* 5. vers. *Octauo*, Gutierr. *de iurament. confirmator.* 1. *part. cap.* 16. *num.* 50. Gironda *de priuileg. quæst.* 38. *num.* 227. Tusch. *lit. C. conclus.* 387. Gras. *de effect. Clericor. effect.* 1. *num.* 42. Carleual *de iudic. tom.* 1. *tit.* 1. *disput.* 2. *nu.* 403. ibi: *Huic vero priuilegio nullus eorum qui eo gaudet renuntiare potest, quia non est in cuiusvis particularis fauorem, & gratiam indultũ, sed totius Ordinis, & Collegij Ecclesiastici.*

35 ¶ Et denique en terminos docet Ancharran. *in cap. significasti, de for. competent.* vbi resolvit. *Quod si bonis vacãtibus hæreditatis, Clericus, seu alia persona Ecclesiastica festinãter bonorum poßeßionem apprehendat, intendẽns se hæredem esse, cõtradictores supervenientes forum eius sequi debent.*

36 ¶ Sequitur Zuchard. *in l. fin. C. de edicti Diui Adrian. Tollend. nu.* 315. Menoch. *de adpiscẽd. remed.* 4. *nu.* 475. *&* 476. *& de recuperand. remed.* 15. *num.* 119. *cum duobus sequentibus*, Gutierrez *lib.* 1. *Canonicar. cap.* 34. *num.* 32. *&* 33. *& cons.* 48. *num.* 9. *&* 10. Marta *de iurisdictione*, 4. *part. cas.* 34. Gras. *de effect. Clericat. effect.* 1. *num.* 976. vers. *Sed tandem, & num.* 1035. *&* 1036. Dom. Salgad. *de Regia protect.* 4. *part. cap.* 8. *num.* 148. *&* 149. quos omnes refert & sequitur Noguerol *allegat.* 31. *num.* 32.

37 ¶ Nec obstat, q̃ la citacion q̃ se hizo a la dicha doña Geronima fuesse condicional, *para*

que

que le pare el perjuyzio que huuiere lugar de derecho, con que pretende el dicho don Tomas, que con esta forma de citar, ò cautela no se haze rea necessaria, si no voluntaria, & quod vices actricis habet, eiusque forum sequi debere, vti ex citatione cum clausula, *quatenus sua putauerit intereße*, docuerunt Bald. *in l. testamenta omnia, C. de testament. & DD. posteà dicendi.*

38 ¶ Nam huic obiectioni facilime respondetur.

39 ¶ Tùm, porque el que es citado condicionalmente con la clausula, *quatenus sua putauerit intereße*, sin ser posseedor de los bienes, si no solò por tener algun interesse en ellos, si es Clerigo, ò persona Eclesiastica, la citacion es nula, y deue ser remitido a su Iuez Eclesiastico, vt docent Phanuc. *de inventar. quæst. 240. nu. 23.* Mart. *de iurisdict. lib. 4. cas. 37. à num. 16. & cas. 122. num. 4.* Ambrosin. *de immunitat. Ecclesiast. cap. 20. num. 73. ad fin.* Grammat. *decis. 61. à num. 3.* Surd. *decis. 26. nu. 11. & 12.* Farinac. *quæst. 8. num. 90. & seq.* Afflict. *decis. 380. num. 7.* Capic. *decis. 8. num. 3.* Menoch. *de recuperand. remed. 15. num. 232.* Intrigliol. *sing. 191. lib. 2.* Cæsar Barcio *decis. 106. num. 12. & 13.* Viuio *decis. 30. num. 2. & seq.* Mastrill. *decis. 79. num. 2.* qui testatur ita fuisse decisum.

40 ¶ Si bien en este caso de no ser posseedor de los bienes el que es citado condicionalmente, si no solo interessado, reconozco la duda y controuersia, porque en tales terminos siguieron lo contrario, pro Iudice sæculari, Gramat. *decis. 61.* Tusch. *lit. C. conclus. 239. num. 11.* Castill. *decis. 2. sub num. 15.* Rot. Gen. *decis. 143. num. 7. & 8.* Natta *cons. 99. nu. 8.* Giurba *decis. 1. num. 21.* Amat. *resolut. 32. num. 8.*

41 ¶ Tùm etiam, porque la dicha doña Geronima, como se ajustò en el primero fundamẽto, està posseyendo estos bienes, respeto de lo qual, aunque aya sido citada condicionalmẽte, y lo fuesse sub prædicta clausula, *quatenus sua putauerit inte-*

reße.

resse, es rea necessaria, y no voluntaria actora, y deue ser convenida ante su Iuez, vt in distinctè & sine controuersia resolvunt Alexand. *in l. de pupillo, in fin. ff. de nou. oper. nuntiat. & cons. 86. n. 3. lib. 2.* Craueta *cons. 13. ad fin.* Roland. *cons. 29. num. 18. lib. 2.* Decius *cons. 187.* Capic. *decis. 8.* Grammat. *decis. 61. num. 2. & 3.* Farinac. *quæst. 8. num. 88 & decis. 56 num. 4 part. 2. tom. 3.* Tusch. *lit. C. conclus. 239. nu. 11.* Castillo *decis. 2. á num. 8. & seq.* Franch. *decis. 523. num. 15. & 16. & decis. 524. num. 3.* Amatis *decis. 48. nu. 8. & 25.* Mart. *de iurisdiction. part. 4. centur. 1. cas. 37. num. 16.* Anton. de Amat. *resolut. 32. nu. 4.* ibi: *Punctus iste in casu quo citatus quatenus ei putauerit interesse possidet, de iure est expeditissimus in fauorem excipientis, & oponentis declinatoriam, quia indistinctè ratione possessionis est conventus, & non actor voluntarius, vt esse solet quatenus citatus, ergo coram suo iudice, & principaliter citari debet.*

42 ¶ Y en terminos de inmision en possession fue decidido, in Rota Senensi, en fauor de el Eclesiastico, teste Phanuc. *de invēt. quæst. 240. num. 23. in fin.* ibi: *Et in Rota Senensi ego sic iudicaui vna cum excelentissimis meis Collegis Mag. Paulo Vinta & Camillo Lepido in causa cuiusdam inmissionis in possessionem faciēdæ, in qua citauerat laicus Clericum corā sæculari, quatenus sua putaret interesse, & coram eo comparens Clericus docuit de suo interesse, quod erat in possessione bonorū, & appossuit declinatoriam fori, & ea causa ad nos per appellationem deboluta; censuimus causam esse remittendam ad suum Iudicem Ecclesiasticum.*

43 ¶ Vnde, si aliâs el Iuez en los terminos propuestos es incompetente, ò incapaz de conocer, no le puede habilitar el que la citacion se haga con la dicha clausula, ó con otra condicional, Phanuc. *dict. quæst. 240. num. 23.* ibi: *Et propterea adverte, quod si in causa illa in qua Clericum vult citare etiā sub ista forma conditionali, Iudex sæcularis est aliàs incōpetens (pro vt plerumque contingit) non releuabit, vel non intererit quidquam, an citatio fuerit, cum clausula, quatenus sua putauerit interesse, vel absque ea, & simplex quoad*

hoc, vt ille Iudex fiat magis competens, si non erat.

44 ¶ Et *num. 22, in fin. dict. quæst. 240* ipse Phanuc. hæc. Miranda, verba inquit: *Tu igitur animaduertas circa ista, ne decipiaris, & deceptus laqueo æternæ dãnationis te innodes. falcem in alienam messem, in iurisdictionem, scilicèt, Ecclesiasticam mittendo, nam iurisdictio Ecclesiastica est de iure diuino.*

45 ¶ Porque si la persona citada es posseedora de los bienes, y no tercero que pretende tener derecho a ellos, la clausula referida se resuelve, y queda circunscripta, y el posseedor citado como principal, Giurba *decis. 1. num. 48. & seq.* Seraphin. *decis. 957. num. 6. & 7.* Amat. *resolut. 32. nu. 6. in med.* ibi: *Si causa ad tertium citatum, non secundario ex interesse, vel aliquali iure pertineret, ita vt per consequentiam lædi posset, sed principaliter, puta QVIA POSSIDERET, eo casu circunscripta clausula quatenus suo interesse putauerit, principaliter remanet citatus.*

46 ¶ Tún denique, porque aunque lo referido padeciera alguna dificultad (que no la tiene) nunca pudiera darsele conocimiento en esta causa a el Iuez seglar, respeto de que si doña Geronima, por la calidad de la citacion se huniera hecho Actora, quedaua siendo Reo el dicho don Tomas, el qual siendo como es Clerigo Presbytero, no puede ser convenido ante la justicia Real, ex iuribus supra num. 26. aunque renunciara su preuilegio, supra num. 34.

47 ¶ Nec enim el dicho dõ Tomas puede prorrogar la jurisdicion de el Iuez seglar, consintiendo el ser convenido ante el, aunque tuuiesse para ello licencia de su superior, *cap. si diligenti. de for. competent.* Marian. *in cap. significasti, de for. competent. num. 42. in fin. vers. Solutio.* Roland. *cons. 4. num. 10. lib. 1.* Farinac. *quæst. 8. num. 10.* Tusch. *lit. C conclus. 387.* Barbos. *in l. 1. ff. de iudic. art. 3. à nu. 173* Dom. Couarr. *practicar. cap. 33. num. 2.* Azeued. *in l. 1. tit. 5. lib. 4. Recopillat. nu. 21.* Pereyr. *de man. Reg tom. 1. prælud. 3. num. 8.* Carleual. *de Iudic. tom. 1. disput. 2.*

put. 2. num. 1076. ibi: *Quoniam Iudicis laici iurisdictionem, Clericus nullatenus potest prorrogare, neque cum licẽtia sui superioris, neque sine illa, etiam si tacitè se coram sæculari conveniri pateretur, nõ opposita exceptione fori declinatoria: nam nihilominus iuditium non subsistet.*

48 ¶ Ex quibus omnibus hoc fundamẽto concludimus, que el Iuez seglar no solo es incompetente, sino incapaz para conocer desta causa, y que fue nula la citacion que a la dicha doña Geronima se le hizo.

Tercero fundamento, que concluye tocarle el conocimiento de este pleyto a el Iuez Conservador, y ser ante quien la dicha doña Geronima deue ser convenida sobre qualquiera controversia, aunque no sea injuria notoria.

49 ¶ Ajustado como lo queda en los fundamentos precedentes la possession que la dicha doña Geronima tiene, y el defecto de jurisdicion en la justicia Real, restat nunc el fundar ante que Iuez, ó el Conservador, ó el ordinario Eclesiastico deuió dar la dicha doña Geronima su querella, para que inhibiesse al seglar.

50 ¶ Porque parece, y alega el dicho dõ Tomas, que el Iuez a quien se deuiô acudir fue el ordinario Eclesiastico, y no el Conservador, por no tener este mas jurisdiciõ que para las injurias y violencias notorias.

51 ¶ Sed veritas est, que la dicha doña Geronima no tiene otro Iuez legitimo ante quien pueda ser citada, y convenida para qualquier juyzio

zio y causa que su Conservador, aunque no sean casos de injurias notorias, y q̃ otro qualquiera Iuez tanto el seglar, como el ordinario Eclesiastico, son incompetentes para este conocimiento.

52 ¶ Para cuya comprouacion es preciso proponer las Bulas que la sagrada Religion de nuestro Padre santo Domingo tiene para suscitar Iuez Conservador, que algunas se han presentado, y otras no.

Clausulas de Bulas presentadas.

53 ¶ Bula de Sixto IIII. ibi: *Ac eisdem fratrum Prædicatorum, & Minorum Ordinibus, ac illorum domibus, & professoribus, in præmissis efficacis defensionis præsidio assistentes: faciant eos pacifica possessione, vel quasi priuilegiorum, & concessionum huiusmodi gaudere, non permitentes eos, seu testamentorum executores, & hæredes predictos, contra illorum tenorem, per Ordinarios, & Rectores prædictos, aut quoscumque alios, indebite molestari, aut eis grauan ina iniurias, adque damna inferri, seu quomodolibet irrogari.*

54 ¶ Bula de Paulo V. ibi: *Ac cæteris illius fratribus, & religiosis quibuscumque, tam in genere, quàm in specie, etiam per modum communicationis; extensionis, & ampliationis, ac aliás quomodolibet, & sub quibuscumque verborum formis, & expressionibus concesserunt innouarum, confirmarunt, & approbarunt.* Et inferius, ibi: *Apostolica authoritate, tenore præsentium perpetuo approbamus.* Et posteà, ibi: *Volumus, & Apostolica authoritate prædicta decernimus, quod earundem præsentium transumptis, etiam impressis, manuque ac sigillo pro tempore existentis Magistri Generalis, ipsius Ordinis, seu illius Vicarij subscriptis, & munitis, eadem fides, tám iniuditio, quàm extra adhibeatur, quæ præsentibus adhiberetur, si forent exibitæ.*

Bulas

55 ¶ Bula de Pio V. anno 1571. expedida por Gregor. XIII. anno 1584. ibi: *Vt in quibuscũque causis, tã ciuilibus, quã criminalibus, aut mixtis, etiã in quibus actores, vel CONVENTI REI forent, ipsis cõtra quascunque cõmunitates, & collegia huiusmodi, omnes & singulos Archiepiscopos, & Episcopos, ac Abbates, nec non alias personas in dignitate cõstitutas, ac Metropolitanorũ, & aliarum Catedraliũ Ecclesiarum Canonicos, ac eorundem Archiepiscoporum Vicarios in spiritualibus, & officiales generales vbilibet cõstitutos, in suos possẽt assumere conseruatores, & iudices ordinarios indulsit.*

56 ¶ Bula de Gregor. XV. anno 1621. ibi: *Ad hæc statuit sanctitas sua, vt corã ipsis Cõseruatoribus Regulares, ac personæ supra scriptæ CONVENIRI QVIDEM, AVT TRAHI DEBEANT, sed alios cõuenire, aut trahere non possint, ita vt memorati conseruatores in causis, in quibus regulares, & alij actores fuerint, nullam prorsus iurisdictionem habeant, sed ijs tantũ in quibus rei extiterint.*

57 ¶ Bula nuncupata *mare magnũ* à Sixto IV. edita anno 1474. eximiò a la Religion de Santo Domingo de la jurisdicion de el Ordinario Eclesiastico, ibi: *Cæterùm cum fœlicis recordationis Innocentius Papa IV. prædecessor noster olim duxerit statuẽdum, vt exempti quãtacũque gaudeant libertate, nihilominus tamen ratione delicti, seu contractus, aut rei de qua contra ipsos agitur, ritè possint coram locorum Ordinarijs conueniri, & illi quod ad hoc suam in illis iurisdictionẽ, prout ius exigit exercere. Nos vobis vt occasione constitutionis huiusmodi, nullum libertatibus, & immunitatibus vobis, & ordini vestro, per priuilegia, & indulgẽtias ab Apostolica Sede concessis, vel in posterum concedendis præiudicium generetur, authoritate præsentium indulgemus, decernentes vos, seu personas vestri ordinis in prædictis casibus, Ordinarijs ipsis minimè subiacere.*

58 ¶ Bula nuncupata *aurea*, ab eodem Sixto IV. edita anno 1479. concediò a los Conven-

tos de Monjas de la Religion de Santo Domingo, y personas particulares de ellos, q̃ gozassen de los mismos preuilegios, inmunidades, gracias, y excepciones concedidas, y que se concedieren a la dicha Religion, y Conventos de Religiosos dellas.

59 ¶ Bula de Benedicto II. que fue Religioso de la dicha Religion, concediò la misma comunicacion de preuilegios a los Monasterios de Monjas, y especialmente el de la exempcion, anno 1303. incipit: *Dilectis in Christo*, ibi: *Ac nihilominus à iurisdictione, & potestate Patriarcharum, Archiepiscoporum, & Episcoporũ diæcesanorum vestrorum, & quorũcunque aliorum eximimus vos, & loca, ET MONASTERIA VESTRA de gratia speciali illis insuper gaudẽtes priuilegijs, gratijs, & indulgentijs, quæ ipsi Ordini Prædicatorum sunt concessa, & in posterum concidentur.*

60 ¶ Y antes de llegar a el punto principal, serà necessario satisfazer a algunos defectos q̃ contra las Bulas referidas se pueden proponer.

61 ¶ Lo primero, que las Bulas primeras presentadas son traslados de traslados, a quien no se les deue dar fee ni credito en juyzio, *ex l. fin. ff. quemadmod. testam. oper. l. 2. C. de fid. instrum. l. procurator, &) Authet. si quis in aliquo documento, C. dẽ edẽd. l. 3. C. de diuers. rescrip. cap. 1. de fide instrument.* ibi: *Si instrumentũ authenticum non habemus ad exẽplaria, nil facere possumus*, Bald. *in l. sancimus* 3. C. *de diuers. rescript. num.* 1. Decius *in dict. cap.* 1. *nu.* 2. Alex. *cons.* 138. *n.* 4. *lib.* 1. Afflict. *decis.* 282. *num.* 6. Decian. *resp.* 24. *n.* 38. Scaccia *de iudic. lib.* 2. *cap.* 11. *nu.* 640. Mastrill. *decis.* 43. *num.* 3. Farin. *decis.* 236. *nu.* 1. *in posthum.* 1. *parc.* Post. *decis.* 189. *num.* 7. plures referet Pareja de *instr. edit. tom.* 1. *tit.* 1. *resol.* 3. §. 4. *à num.* 1.

62 ¶ Y en rescriptos Reales, Alex. Ludouis. *decis.* 550. Farinac. *d. decis.* 236. Afflict. *dict. decis.* 282. *num.* 6. D. Paz *de tenut.* 1. *p. cap.* 26. *ex n.* 93. Poltio *post. tract. de manut. decis.* 289. & *decis.* 312. *nu.* 3. Pareja *dict.* §. 4. *num.* 3.

63 ¶ Y en letras Apostolicas Oliber. Bel-

... Ludouis. decis. 122. nu. 8.

42

quem refert Pareja *dict.* §. 4. *num.* 2.

64 ¶ Sed huic obiectioni respondetur.

65 ¶ Lo vno, que quando vna Bula, ò rescripto se despacha, no para executarlo en vna parte sola, si no en muchas, y muy diuersas y distintas, a vn mismo tiempo, fuera impossible, que en todas huuiesse de presentarse el original, y assi se dà credito a sus traslados, Butr. *d. cap.* 1. *de fid. instr. num.* 15. vers. *Fallit secundo*. Scaccia *de iudic. lib.* 2. *cap.* 11. *n.* 34. 335. & 645. Marant. *in prax. p.* 6. *act.* 10. *n.* 4. Dom. Paz *de tenut. d. c.* 26. *num.* 65.

66 ¶ Lo otro, que esta dificultad cessa con lo dispuesto por su Santidad de Paulo V. en la Bula que con sus palabras referimos supr. num. 54. donde a los traslados aun impressos les dà la misma autoridad que a los originales.

67 ¶ Y lo vltimo, que quando las Bulas son tan notorias como estas, ni exhibirlas, es necessario, como en el defecto siguiente se prouarà.

68 ¶ El segundo defecto que contra las dichas Bulas se puede oponer, es, que las vltimas de que queda hecha mencion à num. 55. no se han presentado, lo qual se deuia hazer para que constasse por la comission la jurisdicion que a el Iuez conservador se le côcede, *l.* 1. *C. de mandat. Princip. l. prohibitum, C. de iur. fisc. lib.* 10. *Auth. de collatoribus*, §. *eos autem, collat.* 9. *cap. cum in iure peritur* 31. *de offic. & potest. iudic. delegat. cap. nobilissimus* 97. *dist. Clemet. in iuncta*, §. *sanè, de elect. in extrauagant. l.* 20. *tit.* 27. *lib.* 9. *l.* 60. *tit.* 4. *lib.* 2. *Recop.* Alex. *cons.* 200. *nu.* 11. *lib.* 2. Crauet. *cons.* 266. *nu.* 5. Mart. *de iurisdict.* 2. *p. cas.* 35. *per tot.* Menoch. *lib.* 2. *præsumpt.* 15. *à num.* 2. Narbon. *in l.* 60. *tit.* 4. *lib.* 2. *Recop. glos. vnic. à nu.* 1. D. Salgad. *de Reg. protect.* 4. *p. cap.* 6. *à nu.* 42. & *de supplic. ad sanct.* 2. *p. cap.* 26. §. 4. *à nu.* 11. Pereir. *de man. Reg.* 1. *p. c.* 7. *à nu.* 3. D. Amaya *in d. l. prohibitum, à nu.* 4. Giurb. *cons.* 89. *nu.* 19. Pareja *de instrum. edit. tom.* 1. *tit.* 5. *resolut.* 5. *à num.* 11.

69 ¶ Quod quidem non obstat.

...le las dic[illegible] s estan

compiladas en el Bulario, lo qual es bastante para su observancia.

71 ¶ Tùm, porque son notorias las dichas Bulas, y la exempcion que por ellas està concedidas a las Ordenes Mendicantes, y las refieré, y hazen mencion de ellas, especialmente de las de Pio V. y Gregor. XIII. Manuel Rodriguez *quæst. regular. tom.* 1. *q.* 65. *art.* 12. *vers. Et certè.* Pat. Molin. *de iust. & iur. tom.* 6. *act.* 5. *disp.* 29. *nu.* 2. *in fin.* Zeuall. *commun. quæst.* 897. *num.* 729. August. Barbos. *de potest. Episcop. allegat.* 106. *nu.* 3 *&* 52. Pat. Thom. Sanchez *consi. moral. tomo* 2. *lib.* 6. *cap.* 9. *dub.* 1. *num.* 11. Monet. *de conservat. cap.* 2. *quæst.* 2. *num.* 13. qui ad literam refert.

72 ¶ Y la Bula de Gregor. XV. con vna declaracion de los Cardenales que concuerda con ella, la refiere a la letra August. Barbos. *d. alleg.* 106. *à num.* 55. *vsque ad fin.*

73 ¶ Vnde, siendo notorias las dichas Bulas, y jurisdicion que por ellas se dà a los conservadores, no es necessario exhibirlas, *cap. si duobus, de appellat. & ibi glos.* verb. *Nisi glos. in cap. nobilissimus* 97. *dist. Clemêt. Pastoralis, de sentent. & re iudicat.* Francus *in regul. scienti, nu.* 4. *de regul. iur. lib.* 6. Puteo *de sindicat. verb. an officialis successor, num.* 2. *&* 4. Vantius *de nullitat. tit. quib. mod. sentent. nulla reparet, nu.* 44. Narbon. *in l.* 60. *tit.* 4. *lib.* 2. *Recop. glos. vnic. nu.* 52. ibi: *Sextus casus est, quando iurisdictio iudicis delegati notoria est, tùnc enim propter notorietatem delegatus copiam ostendere non tenebitur, sed ei sine literis erit credendum.*

74 ¶ Y en terminos de excepcion, ex Nauarr. *in cap. cũ contingat, de rescript. caus.* 6. *n.* 6. Innocent. *in cap.* 2. *de dilat. num.* 3. & ibi Hostiens. Abbas Panormitan. *in cap. cum ordinem, de rescript. nu.* 6. & alijs pluribus Pat. Thom. Sanch. *cons. moral. tom.* 2. *lib.* 6. *cap.* 9. *dub.* 4. *num.* 1. ibi: *Respondeò, quod si excep̄tio non est notoria, tenetur exhibiere, si autem est notoria non tenetur.*

75 ¶ Y en nuestros terminos, que los Mẽdicantes

dicantes no tengan obligacion a exhibir las Bulas y priuilegios que los exime de la jurisdicion ordinaria, por ser notorias, ex Silvest. *quæst.* 7. Panormitan. Immol. Rossell. Tabiena. Angel. & alijs, Pat. Thom. Sanch. *dict. lib.* 6. *cap.* 9. *dub.* 4. *num.* 3. ibi: *Hinc infertur Mendicantes non teneri exhibere priuilegium suæ exemptionis, nec citatos ab ordinario teneri cõparere: quia sua exemptio est notoria, & sunt in longo tempore possessionis.* Y esfuerça esto *in dict. num.* 3. *in med.* ibi: *Item, quia Mendicantes habent priuilegiũ, vt nõ teneatur exemptionem suam, etiam tacitè notoriam allegare.*

76 ¶ Y no es dudable que la Religion de nuestro Padre Santo Domingo sea de las Mendicantes, vt declarauit Pius V. *in constitut.* 44. *anno* 1568. Rodriguez *quæst. regular. tom.* 1 *quæst.* 2. *art.* 1. *in princip.* Miranda *in manuali Prælator. tom.* 1. *quæst.* 11. *art.* 6. Barbos. *de iur Ecclesiast. lib.* 1. *cap.* 41 *num.* 208. y con precedencia especialmente en esto a las demas Religiones, *glos. in cap.* 3. *de pactis*, verbo, *Prædicatores, glos. in cap. quorundam, §. volentes*, verbo, *Prædicatorum, de elect.* Ancharran. *cons.* 214. & ex pluribus Augustin. Barbos. *in dict. cap.* 41. *n.* 209.

77 ¶ His itaque suppositis, el fundamẽto vnico y principal del dicho don Tomas es, que en el caso presente no le deue tocar el conocimiẽto a el Iuez conservador, respeto de que solo pueden los Iuezes conservadores conocer de injurias, y violencias notorias, *cap.* 1. *& fin. de offic. & potestat. Iudic. de legat. lib.* 6. *Concil. Trident. de reformat. Seß.* 14. *cap.* 5. *l.* 1. *&* 2. *tit.* 8. *lib.* 1. *Recopilat.*

78 ¶ Sed nihilominus satisfit ex sequentibus.

79 ¶ Porque en tres distintas especies, ò formas se pueden conceder por su Santidad estos conservadores, ò concederlos expressamente conforme a la disposicion de derecho comun, ò sin hazer mencion de ella, ni darle otra jurisdicion particular, ò los puede conceder expressando en las Bulas la comission particular, y jurisdicion que han de tener.

80 ¶ Y de estos tres generos, el primero porque lo declara, y el segundo porque no dize lo contrario, estan sugetos a la disposicion de derecho comun, y los conservadores no podràn tener mas jurisdicion que la que concede el *cap. 1. & fin. de offic. & potestat. Iudic. delegat. in 6.*

81 ¶ Pero en el tercero caso, los conservadores no son, *iuris*, sed, *gratiæ*, y tanta jurisdicion, y tan dilatada tendràn quanta se les concediere por su Santidad en las Bulas para ello despachadas, *cap. porro, cap. recipimus, de priuilegijs*, Moner. *de conservation. cap. 2. nu. 13.* Choquier *de conservator. part. 2. quest. 1. vers. Quinto.* Manuel Rodriguez *quæst. regular. tom. 1. quæst. 65. art. 11.* vbi hanc quæstionem proponit, ibi: *Vtrùm conservatores possint cognoscere de omnibus causis.* Et vers. *Quantũ*, ibi: *Quãtum ad primum sit prima conclusio, non est prædictis iudicibus prohibitum de alijs causis vltra iniurias, & violẽtias manifestas iudicare, & cognoscere, si in literis Apostolicis hoc illis fuerit indultum, quod ex eo manifestè patet: quia Summus Pontifex causas Ecclesiasticorum ad sæcularia Tribunalia spectantes auocare potest, & alteri terminãdas committere, prout tradũt multa iura Canonica, & vltra alios latissimè conmpobat Couarruuias, & istorum iudicum potestas à literarum facultate dependet.*

82 ¶ Alvar. Valasc. *tom. 2. consult. 152.* donde auiendo à *num. 1.* propusto la limitada jurisdicion de los conservadores a las manifiestas injurias, posteà inquit *num 4.* ibi: *Secus in Bulla conservatoria non restricta ad certas violẽtias, & iniurias, prout est conservatoria Iudicis Ordinum Militariũ in nostro Regno, & in alijs cõservatorijs, quæ præstant iurisdictionem ordinariam in omnibus causis illarum personarum, quibus conceduntur, de quibus non locuntur præfata iura.*

83 ¶ Ioan. Gutierr. el qual auiendo in *lib. 3. quæst. 9. per tot.* disputado, si los Religiosos podian convenir a sus deudores ante los Iuezes conservadores, y lleuado la opinion negatiua, fundado en la disposicion de el *cap. 1. & fin.* Posteà fue

repre-

reprehendido de Manuel Rodriguez *dict. quæst.* 65. *art.* 12. *per tot.* que siguiò la afirmatiua, & tandem ipse Gutierrez *lib.* 4. *quæst.* 63. bolviò a tocar el punto, y para defenderse de los fundamentos de Rodriguez propone, que en la *quæst.* 9. solo auia hablado en los terminos de derecho comun, *in dict. cap.* 1. *& fin.* pero que si la conservatoria era mas amplia, que se ha de estar a ella, *& in dict. quæst.* 63. *num.* 4. sequentia verba inquit.

S 4. ¶ *Asserit præterea idē Pater, quod debui in memoriā reddúcere doctrinā Nauarr. in manual. c.* 27. *num.* 125. *vbi inquit: Quod hodie communiter dantur conseruatoriæ cū clausula, vt possint Iudices cōseruatores cognoscere de his quæ altiorē requirūt indaginē, & sic de his cognoscentes virtute earum, non incidunt in pœnas, cap. fin. de offic. delegat. in sexto. Sed profecto in me, nō cecidit similis obliuio, quia ego non egi, nec d. c. quintū, Cōcilij Tridētini, Sess.* 14. *agit de his cōseruatorijs, quas Nauarr. inquit: Hodie communiter dari, vt possit de his cognoscere, quæ altiorē requirūt indaginē, nec aliquā earum in specie citat, aut inserit Nauarr. vbi supra, sed tantū refert praxim, & stilū hodiernum; cōseruatorias concedendi in iuris communis derogationē; de quibus non egi, sed de simpliciter cōcessis ad defendendū Religiosos á manifestis, & notorijs iniurijs, & violentijs. Hi namque conseruatores, vt dicebā, non possint extendere suā potestatē ad ea, quæ iudicialem exigunt indaginē, vt in dict. cap.* 1. *sub pœnis cōtētis in d. cap. fin. Cæterùm, si Papa eas conseruatorias ad vtrūque cōcesserit, quis dubitat eas valituras? Nemo profecto, nec ego dubitaui, nec dubito, cū iure tantū positiuo esset introductū contrarium, vt in dict. cap.* 1. *& c. fin. de offic. delegat. in* 6. *Ergo eodē iure poterit cōcedi, atque indulgeri, vt Iudices cōseruatores dati à Papa possin: cognoscere, & iudicare, de alijs causis vltra iniurias, & violētias manifestas, & sic de requirētibus iudicialē indaginē, validaq; erūt, & firma huiusmodi priuilegia, vt in d. Sess.* 25. *c.* 20. *ad fin. & probat Emanuel vbi supra in vers. Pro cuius explicatione, & in art.* 11. *præcedēti, in vers. Quātū ad primū, vbi respōdet ad*

textum

textum in dict. cap. 1. *Vt loquatur quãdo cõseruatorũ potestas est limitata, secus si ampla tribuatur eis iurisdictio; quia túnc impune ea vti possunt. Hoc idẽ est, quod ipse dico, & dixi vbi supra, dũ loquutus sum tantum de conseruatorijs limitatis, de quibus loquitur, dict. c. 1. non vero egi de amplioribus.*

num. 85 ¶ Optimè & eleganter Farinac. *decis. 616. part. 2. per totam, videndo & nu. 2.* ibi *Tamẽ id procedit in nudis cõseruatoribus, secus autẽ in iis, quibus retẽto eodẽ conseruatorũ nomine, maior à Summo Pontifice potestas attributa est, vt quia Iudices à Papa appellantur, vel habeant facultatẽ in priuilegio expressam cognoscendi de iniurijs, & alijs, causis etiam si requirant iudicialem indaginem, ita vt tota vis stet in literis Apostolicis, quarum forma seruanda est, & nu. fin. inquit ita fuisse decisum.*

num. 86 ¶ Augustin. Barbos. *dict. allegat. 106. num. 52.* ibi: *Hec omnia à nobis supra relata procedunt de iure communi attenta dispositione, text. in c. 1. & vltim. de offic. delegat. lib. 6. quæ quidem locum non habebunt quoties in Bulla conseruatoria ampliori forma à Summo Põtifice fuerit concessa, túnc enim illa inspicienda erit, argument. text. in cap. porro, & in cap. recipimus, cum similibus, de priuileg. & patet ex concessis aliquibus Religionibus.*

num. 87 ¶ Pat. Molin. *de iustit. & iur. lib. 6. tract. 5. disputat. 29. nu. 2.* vers. *Hoc loco*, ibi: *Hoc loco obserua, hodie concedi solere conseruatores cum clausula, vt cognoscere possint de iniurijs, & alijs causis, tám ciuilibus, quã criminalibus, & mixtis ex criminalibus, & ciuilibus, etiã si indaginẽ iudicalẽ requirant.* Et inferius, ibi: *Quod fit, vt inspicienda sint priuilegia ea in parte cõcessa, tã iis propria, quibus cõceditur, aliquos eligere in suos conseruatores, quã quæ eis cõpetũt per communicationẽ priuilegiũ alijs cõcessorum.*

num. 88 ¶ Don Alonso de Escobar y Loaysa, *de Põtif. & Reg. iurisdict. c. 43. nu. 6.* ibi: *Alia conseruatorũ species est, quæ continet, vt posit cõseruator in omnibus causis, etiã iudicialẽ indaginem requirẽtibus cognoscere, nec additur quod posit reos trahere, & in*

hoc

 493

hoc casu procedit d. decret. Concil. nam conservator iste solum in ciuilibus cognitionem habebit, quando reus sit is cui conservator datus est.

89 ¶ Y que las Bulas referidas tengan clausulas amplias que concedan a los Iuezes conservadores jurisdicion ordinaria para que ayan de conocer, no solo en los casos de injurias y violencias notorias, si no tambien quando los exemptos son reos convenidos en causas ciuiles, patet ex Bull. Pij V. & Gregor. XIII. ibi: *Vt in quibuscumque causis, tàm ciuilibus, quàm criminalibus, aut mixtis, in quibus actores, vel Conventi rei forent, &c.*

90 ¶ Et Bulla Gregor. XV. ibi: *Vt coram ipsis conservatoribus Regulares, ac personæ supra scriptæ conveniri quidem, aut trahi debeant.*

91 ¶ Tùm, porque las dichas Bulas de Pio V. y Gregor. XIII. tienen otra clausula, ibi: *Contradictores quoslibet, & rebelles, & Ecclesiasticam censuram compescendo*, la qual concede facultad a el conservador para que pueda conocer de otras causas que de injurias, vt ex Ioan. Andr. Hostiens. & Dominic. docet Farinac. *dict. decis.* 616. *num.* 4. ibi: *Accedit alia clausula, contradictores quoslibet, & rebelles per censuram Ecclesiasticam compescendo, per quã dicitur concessa facultas iudicialiter procedendi.*

92 ¶ Tùm, porque en terminos que las Bulas de Pio V. y Gregor. XIII. concedan a los conservadores jurisdicion para que puedan conocer de las causas ciuiles en que los exemptos son reos, y que no se aya de limitar a las injurias manifiestas, tenet Monet. *de conservator. cap.* 2. *à nu.* 13. ibi: *Quarta denique formula erit iuxta alterum genus conservatorum, qui maiorem potestatem habent, quã cõservatoribus à iure communi tribuatur, hoc est, vel fere, vel omnino æqualem illi, quæ cæteris iudicibus, siue ordinarijs, siue delegatis competit. Nos vero hic formã literarum conservatoriarum hoc in genere inseremus.* Y para explicar este genero de conservadores inserta entre otras Bulas las de Pio V. y Gregor. XIII.

93 ¶ Manuel Rodriguez *dict. quæst.* 65.

 art. 12.

art.12. vers. *Et certè, cum seqq.* Pat. Molin. *de iustit. & iur. dict. disput. 29. num. 2.* vers. *Hoc loco; in med.* ibi: *Et aliquando concedi cum clausulis, vt sint Iudices eorum ordinarij, & cum alijs priuilegijs, vt cum eiusmodi omnibus clausulis in Bulla Pij V. & Gregor. XIII. citata concessum est.*

94 ¶ Ioan. Gutierr. *practicar. lib. 4. dict. quæst. 63. num. 6.* donde haze mécion de las dichas Bulas, & posteà in vers. *His namque*, tiene por inutil la disposicion de el *cap. 1. & fin.* inquiens: *His namque omnibus vno verbo absolutè respondeò, nẽpè loqui in priuilegijs, & conseruatorijs amplissimis, & absolutè concessis, omnia prædicta nuncupatim continentibus. Nos vero loquuti summus, cum decisione Summi Pontificis in dict. cap. 1. in conseruatoris limitatis ad defendendũ à manifestis, & notorijs iniurijs, & violentijs, prout constat ex dict. cap. fin. eod. lib. Vnde nil mirum, quod decisio illius decretalis ferè hodie inutilis, sit cum amplior forma recepta sit.*

95 ¶ Et in sequenti vers. *Quinimo, per tot. & in med.* ibi: *De his igitur loquuti summus, vbi supra, non vero de cõseruatorijs amplissimis cõcessis contra ius commune, prout sunt cõcessæ relatæ à præfato fratre Emanuel post decisionem dict. cap. 1. & dict. cap. fin. Hæc nãque proculdubio valent, & seruanda sunt, & n. fin. videndus,* August. Barbos. *in dict. allegat. 106. nu. 52.*

96 ¶ Y no solamente las Religiones à cuyo fauor se concedieron las dichas Bulas gozan de sus preuilegios, sino tambien las otras, y en especial las Mendicantes, vt notat Rodriguez *dict. quæst. 65. art. 12.* vers. *Quæ extensio*, ibi: *Vnde per communicationẽ Ordines Mendicantes gaudẽt dicto priuilegio: & eorum conseruatores possunt procedere in his quæ iudicialem requirũt indaginem.* Barbos. *in collectan. ad Concil. Sess. 14. cap. 5. num. 5.*

97 ¶ Tùm, porque contra esto no puede ser de perjuyzio la disposicion del *cap. 1. & fin. de offic. delegat. lib. 6.*

98 ¶ Nam respondetur, con la distincion que queda referida iuxta quam omnes citati DD. defien-

defienden, que no prejudica su disposicion a las conservatorias posteriores de que oy gozan los Religiosos, & notanter advertunt, que ya es inutil la decision de los dichos textos, vt inquit Gutierr. vbi supr. Farinac. *dict. decis. 616. num. 3. circa fin.* ibi: *Per quæ verba iudicialis iurisdictio censetur cõcessa, dict. cap. 1. & fin. à contrario sensu, de offic. deleg. in 6. Adeò vt propter hanc formam, quæ venit in stilum curiæ parum inserviat dispositio illorum iurium.*

99 ¶ Tùm, quia nec obstat Concil. Trident. *in dict. Seß. 14. cap. 5.*

100 ¶ Imò fauorabilis est, porque en el mismo capitulo 5. quedan reservados de su disposicion los Regulares, cuyas conservatorias quedan en su fuerça sin variacion alguna, vt patet *in dict. cap. 5.* ibi: *Vniuersitates autẽ generales, ac Collegia Doctorum, seu Scholorium, & REGVLARIA LOCA, nec nos Hospitalia, actu Hospitalitatẽ servantia, ac Vniuersitatum, Collegiorum, locorum, & Hospitalium huiusmodi personæ in præsenti canone minimè comprehensæ, sed exemptæ omnino sint, & esse intelligantur.*

101 ¶ Rodriguez *dict. quæst. 65. art. 12.* vers. *Quæ*, ibi: *Non solum enim in dicto Concilio conservatoriæ regularium remanẽt tantum in dispositione iuris communis, sed etiam in dispositione priuilegiorum, quæ in ipsis conservatorijs præter, & contra ius commune continentur, de quibus aliqua iam diximus supra, & infra de alijs dicetur. Quia talia priuilegia minimè sunt per Cõcilium Tridentinum abrogata; imò vero ab eodem Concilio sunt confirmata.*

102 ¶ Ioan. Gutierr. *dict. quæst. 63. num. 2.* Farinac. *dict. decis. 616. nu. fin.* ibi: *Nec visum est obstare Concilium Trident. Seß. 7. cap. 14. & Seß. 14. cap. 5. de reformation. quia in dict. Seß. 7. cap. 14. loquitur de regularibus extra Monasteriũ degentibus; & in causis mercedum, & miserabilium personarum, Seß. autem 14. cap. 5. expresse reservat regularia loca, & vniuersitates: imò, quod tales conservatoriæ regularium, non sint sublatæ per Sacrum Concilium, Seß. 24. cap. 20. de reformat. censuit Sacra Congregatio Concilij interpretũ in vna Mediolanensi,*

diolanensi, etiam quod causæ graues sint, & plenariã cognitionem requirant, & ita fuit decisum. Augustin. Barbos. *in collectan. in dict. cap. 5. nu. 5. & seqq.*

103 ¶ Tùm, porque no obsta la *l. 1. & 2. tit. 8. lib. 1. Recopilat.*

104 ¶ Porque habla y se entiende en los conservadores dados por su Santidad, conforme a la disposicion del derecho comun, y no se estiende a las conservadurias concedidas en mas amplia forma, vt patet ex *dict. l. 1.* ibi: *Segun que los derechos comunes disponen, y los Santos Padres que las ordenarõ, y no mas, ni allende.*

105 ¶ Y no son de perjuyzio las palabras siguiententes, ibi: *No embargante qualesquier comissiones, ò poderes que les sean, ò son dados,* porque esta clausula faltaua *in dict. cap. 1.* y se aumentò en la ley Real, pero no fue puesta para causar perjuyzio a las conservatorias que quedan referidas, latè explicat Rodriguez *dict. quæst. 65 art. 12.* vers. *Secundo arguit*, cum pluribus seqq. vsque ad vers. *Nec supradictis obstat*, Salcedo *in practica criminal. cap. 3.* Ioan. Gutierr. *lib. 4. dict. quæst. 63. à num. 7.* & vers. *Quo stante*, ibi: *Quo stante non obstat lex illa Regia, in illis verbis: No embargãte qualesquier comissiones, &c. Quia adiecta, & addita fuerunt ad decisionem textus in dict. cap. 1. cum ibi hoc non dicatur, imò videntur esse cõtra decisionem dict. cap. final, ibi: Vt conservatores, quia aliquibus [vt à manifestis inimicis, & violentijs tuãtur eosdem] plerumque à Sede Apostolicà conceduntur, loquitur enim lex illa Regia, iuxta decisionum iuris communis, & Sanctorum Patrum, vt patet ex eius verbis pracedẽtibus, ibi: Segun que los derechos comunes disponen, y los Santos Padres que lo ordenaron. Et tamen constat, id ordinasse Sanctos Patres iure communi in conservatorijs limitatis, vt supra patet ex dictis capitibus, non vero ibi, aut alius [quod ipse sciant] continẽtur, aut reperiũtur verba dirogatoria potestatum, & commissionũ, aliud disponentium, de quibus in dicta lege Regia: ergo fuerunt addita contra præfatum ius commune Pontificium, & libertatem Ecclesiasticam, quare nil mirum, si vsu recepta nõ sit*

praedicta

prædicta lex Regia, quod ad hoc nempè, quando facultas, & conser vatoria Summi Pontificis in amplissima forma, vltra iniurias, & violentias notorias concepta est, tùnc enim cum iure Papa eas sic concedere posset, vt præmisimus, merito, quod Iudices conseruatores, ita deputati procedere possint in omnibus sibi commissis, non processuri, nisi in his, de quibus in dict. cap. si conseruatoriæ essent limitatæ iuxta decisionem dict. iurium.

106 ¶ Tùm etiam, porque aunque antiguamente de derecho comun los Religiosos estauan sugetos a los Obispos en cuya Diocesis tenian sus Conventos, *cap. Monasteria* 18. *quæst.* 2. Mandosius *de signatur. grat. tit. de exemptionibus ab Episcopis,* vers. *Omnes Ecclesiæ*; Cenedo *practicar. quæstion. lib.* 1. *quæst.* 26. *nu.* 1. Barbos. *de potestat. Episcop. allegat.* 105. *num.* 1.

107 ¶ Hodie tamen, casi todos los Religiosos estàn exemptos de la jurisdicion ordinaria por particulares Bulas de su Santidad, y especialmente lo està la Sagrada Religion de Santo Domingo, y los Monasterios de Monjas de ella, por Bula de Gregorio XI. in Bullario nouo, y Bula de Benedicto XI. cuius verba supra retulimus, ibi: *A iurisdictione Patriarcharum Archiepiscoporum, & Episcoporum Diœcesanorum vestrorum, & quorumcunque aliorũ eximimus vos, & loca, & Monasteria vestra,* Barbos. *de potestat. Episcop. allegat.* 105. *num.* 12. vers. *Prædicatorum*, ibi: *Prædicatorum Ordinem à multis Summis Pontificibus exemptum fuisse testantur eorum priuilegia, & habetur in compendio indultorum eiusdem Religionis.* Thomas Sanchez *consilior. moral. lib.* 6. *cap.* 9. *dubio* 1. *num* 11. ibi: *Tertia conclusio, iam omnes Religiones demptis quibusdam Monasterijs Monialium subiectarũ Ordinario habent priuilegium exemptionis.*

108 ¶ Y las Monjas de nuestro Padre Santo Domingo participan y gozan de todos los preuilegios concedidos y que se concedieren a su Religion, vt patet ex Bulla Sixti supra relata, & Benedict. XI. y tambien lo concediò Leon X. & notat ex alijs Tamburin. *de iur. Abbat. & Prælator.*

tom. 1. disputat. 17. num. 49. vers. *Quo vero*, ibi: *Quo vero ad Moniales Prædicatorum Leo X. eis concessit omnia priuilegia concessa, & concedenda Ordini Minorum, Heremitarum Sancti Augustini, Carmelitarum, seruorum Beatæ Mariæ, ac minorum fratrum Ordinibus.*

109 ¶ Vnde, se haze mas precisa la jurisdicion de el conservador, el qual es Iuez ordinario de los exemptos en todas las causas en primera instancia, sin que se pueda entrometer el Iuez ordinario Eclesiastico en ellas, por observancia de la exempcion, y solo pueden ser convenidos los Religiosos exemptos ante su Iuez conservador, suscitado en virtud de las Bulas concedidas a su Religion, *cap. quam sit 18. quæst. 2. cap. cum dilectus 8. de Religios. domib. cap. 1. §. in eos, cap. ne aliqui 5. de priuileg. in 6. Authent. causa, C. de Episcop. & Cleric. Concil. Trident. Sess. 7. cap. 14. & Sess. 14. cap. 5. & Sess. 24. cap. 11.* tradunt Silvester *in summa*, verbo, *exemptio, per tot.* Nauarr. *comm. secund. de Regularibus, à num. 63.* Farinac. *in praxi, quæst. 8. num. 46. vers. Amplia secundo*, Gutierr. *lib. 3. practicarum. quæst. 10. per tot.* maximè à vers. *Nihilominus*, ibi: *Nihilominus tamen in hac specie diuersum censemus, quam in præcedenti, sequentibus iuris rationibus. Primò, quia cum actor sequi debeat forum rei iuxta iuris regulas, & huiusmodi Religiosi sint rei, habeantque à Sede Apostolica Iudicem cõseruatorem deputatum, quem elegerunt in causis ipsorum qui eos defendat, ac manuteneat, consequens videtur, vt coram eo conueniendi sint ex quacumque causa: quia tis est suus proprius Iudex, cuius ratione exempti sunt in hoc à Iudice ordinario, & ideò sæpè, ac sæpius à iure, & Sacro Concilio Tridentino appellantur exempti.*

110 ¶ Zevallos *commun. quæst. 897. à num. 792. & num. 813.* ibi: *Et sic si Religiosi, vel exempti habeant Iudicem conseruatorem coram ipso est actio ciuilis proponenda, & non coram ordinario, seu Episcopo, cui solum conceditur iurisdictio, quando ipsi Religiosi non habẽt Iudicem, quod potest contingere, vel quia non habent conseruatoriam, vel quia nolunt nominare Iudicẽ conseruatorem, eo loco coram quo possint conueniri;* Dom. Salgado

gado *de retent. Bullar. 2. p. cap. 11. per tot. præcipuè à num. 89. cum seqq.*

111 ¶ Optimè & eleganter Carleual *de Iudic. tom. 1. disputat. 2. q. 6. sect. 1.* el qual auiendo *à num.* 402. referido todos los que gozan de el preuilegio de el fuero, y en particular hecho mencion de las Monjas, posteà inquit *sect. 2. nu.* 405. ibi: *Secunda conclusio, Monachi, & Religiosi, quicumque in communi viuentes sub regula, & instituto, à Sede Apostolica approbatis, non solum gaudent priuilegio fori, vt neq̃ ciuiliter, neque criminaliter possint conueniri corã Iudicibus sæcularibus iuxta dict. hactenus de Clericis, sed etiã habent speciale forum priuilegiatũ, vt neque etiam ciuiliter, aut criminaliter possint conueniri coram Iudicibus Ecclesiasticis ordinarijs, aut illis subiaceant, sed exẽpti sint ab ordinaria Ecclesiastica iurisdictione, & solũ subsint Summo Pontifici, & suis superioribus Religiosis, aut Iudicibus Apostolicis, quos cõseruatores vocant suscitatis virtute Bullarum, & indultorũ Apostolicorum, in gratiam suarum Religionum concessorum.*

112 ¶ Y la practica que ay para en tales casos obligarles a los Religiosos a que ayan de suscitar Iuez conservador ante quien sea puesta la demanda, y formado el pleyto, la refiere Gutierrez *dict. quæst.* 10. *nu.* 4. & Zeuallos *dict. quæst.* 897. *nu.* 815. ibi: *Et sic practica, quæ odie viget in hoc Tribunali Ecclesiastico Toletano, & qua multoties vsus sui, talis est: quia prius proponatur libellus corã Vicario generali, vt reus Religiosus nominet cõseruatorẽ in hac ciuitate intra breue tempus, corã quo ventilentur lis, quo transacto agitauitur coram ipso ordinario, & facta notificatione, si nominatur Iudex conseruator, ad eum debet recurrere actor, & coram suo notorio proponere actionem, & alias proponitur coram ordinario, coram quo ex facultate concedi potest causa terminari, quam practicam etiam tradit Gutierrez supra num. 4. quod tene menti ne erres in iure, & in praxi.*

113 ¶ Y en tanto grado es cierto lo que queda referido, que los Religiosos exemptos no pueden, aun de consentimiento de sus Iuezes conserva-

servadores, renunciar su jurisdicion, y consentir en la de el Eclesiastico ordinario, porque las exépciones furon dadas por su Santidad, a su fauor propio, y no de los exemptos, cuyas causas reseivô para su santa Sede Apostolica, textus expressus in *cap. cum tempore, de arbitrar.* donde el Pōtifice Inocencio III. aprueua cierto compromisso hecho entre vn Convento exempto, y el ordinario Obispo, exceptuando todo lo que cōtra la libertad y exépcion del Convento contenia el compromisso, & reddit rationem, ibi: *Cum etsi sponte volueris, de iure tamen nequiueris, sine licentia Romani Pontificis renūtiare priuilegijs, vel indulgentis libertatis, quæ Monasterium illud indicant ad ius, & propietatē Romanæ Ecclesiæ pertinere, cap. 2. ad fin. de in integr. restitut.* ibi: *Non tám ius suum, quám nostrum, &c. cap. cum olim el 2. de priuilegijs*, ibi: *Ius nostrum, & Ecclesiæ Romanæ turbatur*

114 ¶ Et quod exemptus à iurisdictione ordinaria nequeat suo priuilegio renunciare absque Pontificis licentia, docent Abbas *in cap. graue, num. 3. de offic. ordinar.* Alberic. *in l. nemo videtur fundare, ff. de regul. iur.* Castrens. *cons. 431. & 432. part. 1.* Baptist. *de arbitrar. lib. 2. cap. 4.* Tiraquell. *de retract. lignag. §. 1. glos. 9. nu. 121* Surd. *de alimēt. tit. 1. quæst. 113. n. 2.* Gail. *lib. 1. observat. 40.* Cochier *de iurisdict. ordin. in exempt. 2. part. quæst. 7. n. 2. & 3. & p. 3. quæst. 34.* Dom. Couarr. *lib. 2. variar. cap. 4. num. 1.* Didac. Perez *in l. 2.* vers. *Vtrùm autē, tit. 1. lib. 3. ordinam.* August. Barbos. *in dict. cap. cū tempore, num. 4. in fin,* Dom. Salgad. *de retent. Bull. 2. part. cap. 11. á num. 17.* cum pluribus sequentibus.

115 ¶ Y en terminos de Monjas exemptas, y sugetas a el Prelado de su Religion (como lo está la dicha doña Geronima, y demas Religiosas del dicho Convento a el Padre Prior de Santa cruz la Real) que no puedan renunciar el preuilegio de su exemption, y consentir en la jurisdicion de el Iuez ordinario, aunque lo premitan sus Pre-

Prelados, y Iuezes conservadores, est celebris *decis. Rotæ, de Vlixbonens. Monaster.* la qual refiere a la letra Tamburin. *de iur. Abb. & Prælator. tom. 1. disputat. 15. quæst. 12. sub nu. 3.* & in vers. *Post commissionem, in fin.* ait ibi: *Quod dubium pendet ex duobus. Primó, scilicèt, vt videatur an Commissarius generalis potuerit dimittere has Moniales? Secūdó, an dictæ Moniales potuerint se subijcere obedientie ordinarij? Ad primā partem fuit dictū, quod quidquid sit de iurisdictione Commissarij Generalis, etiam quod in Religione ipse haberet amplissimam facultatem, nihilominus nec ipse, imó neque ipsemet Generalis, ac tota Religio has Moniales poterat dimittere, cum agatur de Monialibus S. Claræ, quæ sunt exemptæ á iurisdictione ordinariorum.* Et inferius, ibi: *Quare cum Summus Pontifex has Moniales subiecerit curæ Regularium, & post modum à iurisdictione ordinariorum exemerit, & immediatè Sedi Apostolicæ subiecerit, non potuit Commissarius eas dimittere sine licentia Pontificis.*

116 ¶ Et in vers. *Quantum,* ibi: *Quantum attinet ad secundum caput, an Moniales potuerint se submittere obedientiæ ordinarij? Negatiuè fuit resolutum, quia exemptus sine licentia Summi Pontificis, non potest renuntiare exemptioni,* & prosequitur vsque ad finem.

117 ¶ Hanc decisionem etiam ad literā refert Dom. Salgad. *de retention. Bullarum, 2. part. cap. 11. á num. 24. ad* 44. omnino videndus.

118 ¶ Tùm denique, porque no obstará si se opusiere, que esto no se puede obseruar oy, respeto de que a el Iuez ordinario Eclesiastico le pertenece el conocimiento de todas las causas en primera instancia, *ex Concil. Trident. Sess. 24. de reformat. cap.* 20. incipt, *causæ omnes.*

119 ¶ Nam respondetur, que la disposicion de el Concilio Tridentino, *in dict. cap.* 20. no comprehendió los conservadores dados a los Religiosos, cuyas causas no se pueden tratar en primera instancia ante el ordinario, si no ante los dichos Iuezes, a quien especialmente su Santidad re-

 servò

servò el conocimiento dellas, Alderet. *in allegat. pro omnimoda regular. exempt. part.* 1. *cap.* 7. Riccio *in prax. decis.* 273. *num.* 7. *part.* 4. Zeuallos *de violent. quæst.* 157. Barbos. *de potestat. Episcop. allegat.* 81. *num.* 13. Narbon. *in l.* 59. *tit.* 4. *lib.* 2. *Recop. glos.* 1. *num.* 206. D. Salgad. *de retention. Bullar. dict. cap.* 11. *á nu.* 2. *cum seqq. & num.* 92. ibi: *Quod & in his terminis in effectu videmus, hos conservatores in prima instantia cognoscere de causis exemptorũ, nec dispositionẽ Concil. Trident. Sess.* 24. *prohibentem, alibi quam corã ordinario causas tractari in prima instantia, hos conservatores comprehendere, nec à parte permisiua ipsius decreti exclusisse, sed imó loco ordinarium illos recognouisse,* & plures DD. refert.

120 ¶ Y assi està varias vezes declarado por la Santa Congregacion de Cardenales, teste Marcill. *lib.* 4. *de Iudic. tit.* 5. *cap.* 6. verbo, *in prima instantia*, Narbona *in dict. l.* 59. *num.* 206. D. Salgado *dict. cap.* 11. *num.* 3. 4. 5. *ad* 10. ibi: *Adque ita iterũ Sancta Congregatio Cardinalium, super hoc decreto quinto declarauit in hæc: Dubitatũ fuit an propterea liceret cõservatoribus Regularium cognoscere causas, etiã in prima instantia, cum cap.* 20. *Sess.* 24. *videtur repugnare iubens coram locorum ordinarijs esse cognoscendum, Congregatio sæpius respondit, conservatorias Regulariũ, quas salvas esse voluit, dict. cap.* 5. *Sess.* 14. *non fuisse sublatas, dict. cap.* 20. *Sess.* 24.

121 ¶ Con que parece, que auiendo ocurrido el dicho don Tomas a la proteccion de la Chancilleria, en articulo de fuerça, pretendiendo, que el dicho Iuez la haze en conocer y proceder, se deue declarar lo contrario, pues se halla con jurisdicion para conocer en primera instancia de todas las causas q̃ se le mouieron a la dicha doña Geronima, con que aurà podido inhibir a otro qualquiera Iuez que se pretenda entrometer en ellas, y citarla, Dom. Salgado de *Regia protection.* 2. *part. cap.* 10. *nu.* 91. ibi: *E converso autem, cum apud alium Iudicem tota remaneat iurisdictio, ac totius causæ insolidum cognitio, nulli fit iniuria, nec violẽtia, ea vtẽdo,*

 228

do, & canonicè inhibendo, iuxtã regul. qui iure suo, de regul. iur. in 6. quare huic Iudici causam remittendã, vt ad vlteriora procedat in Senatu declarauitur, pariter, & vim nõ facere appellationi ab eo, eiusque inhibitoria interpositæ non deferente.

122 ¶ Et in terminis comprobatur, porque siendo asi, que el recurso que ay para pedir que en el Consejo se retengan Bulas, y remitan a su Santidad, es por el remedio de la fuerça, vt docet ex alijs Dom. Salgado *de retention Bull. 1. part. cap. 16. à nu. 23. & 2. part. cap. 33. nu. 2.* ibi: *Et cum pro literarum retentione ad Senatum recurratur per viã violentiæ.*

123 ¶ Attamen, no se deuen retener, ni retienen en el Consejo las Bulas de tales conservadores, aunque se prejudique a la primera instãcia con ellas, y no ay sobre que pueda caer la proteccion de la violencia, Dom. Salgado *de retention. dict. cap. 11. num. 14.* ibi: *At vero cum conseruatoriæ Vniuersitatum, Regularium, & similium eorũque omnimodæ exẽptiones ab ordinarijs intactæ permaneant, nullo modo contra eorum cõseruatores procedentes in prima instantia de causis, & negotijs in suo priuilegio, & conseruatoria contentis, ac expresse cõprehensis, Senatus faciet remissionẽ, cũ non lædatur prima instantia ordinarij, eo quod expresse casus hic exceptus sit, & non comprehẽsus sub regula generali prohibitiua, d. cap. causæ omnes. 20. Concil. Trident. sequitur, VT OMNINO CESSET PROTECTIO, ET REGALIA REGIS.*

Quarto fundamento, sobre la injuria, y violencia notoria.

124 ¶ Con lo que se ha propuesto en el fundamento antecedente no parece que era necessario llegar al punto de la injuria, y violencia notoria,

toria, y a examinar si en este caso la puede auer para fundamento de la jurisdicion del conservador.

125 ¶ Pero quando fuesse preciso, y huuiessemos de estar a los terminos de derecho comun, *in c. 1. & fin. de offic. delegat. in 6. Concil. Tridētin. Sess. 14. cap. 5. lib. 1. & 2. tit. 8. lib. 1. Recopil.*

126 ¶ Adhúc, ay fundamento grande, y bastante para que el caso presente de auer citado a la dicha doña Geronima ante vn Iuez seglar, cuya incompetencia queda ajustada en el fundamento segundo, sea injuria, y violencia notoria que se le haga a la susodicha.

127 ¶ Porque de la suerte que los particulares hazen injurias, y violencias con las armas, ó sin ellas, ita similiter, pueden los Iuezes hazerla, y la hazen con la pluma, *l. iniuriam 13. §. is qui iure publico, l. neque Magistratibus 32. ff. de iniur. cap. conquærente, de restitut. spoliator. glos. in c. in summa 3. quæst. 9.* Boerio *decis. 238. num. 1.* Oldrald. *cons. 227.* Decian. *respons. 23. nu. 9.* Roland. *cōs. 6. nu. 34. lib. 2. & cons. 32. nu. 13. lib. 4.* Menoch. *de recuperand. remed. 8. num. 23.* Pereyra *de man. Reg. 1. p. cap. 4. nu. 7.* ibi: *Est enim notissimū, quod sicut hæc violentia á parte armis, sic à Iudice calamo fieri potest,* & in terminis Zeuall. *de violentia, quæst. 11. nu. 7.* ibi: *Est aduertendum, quia adhùc diximus Iudicē cōseruatorem vim non facere, quia etiam Iudex facit violētiam sicut priuatus.*

128 ¶ Y no puede auer mayor injuria, y violencia que desaforar a la dicha doña Geronima, y citarla ante Iuez, que no solamente es incōpetente, si no incapaz de conocer de sus causas, *l. iniuriarum 13. §. si quis per iniuriam, ff. de iniur.* ibi: *Si quis per iniuriā ad Tribunal. alicuius me interpellauerit vexandi mei causa, potero iniuriarum experiri.* Pereyra *de man. Reg. d. cap. 4. nu. 7.* ibi: *Magistratus enim tribus modis violentiam infert, Primó, si extraiudicialiter procedit, in bisquæ ordinaria causæ discusione indiget. Secūdò, dum iudicialiter procedit nuliter tamē, VEL EX DEFECTV IVRISDICTIONIS, vel simili. Tertiò,*

tio, iudicialiter, & servato iuris ordine, iniuste tamen, & contra ius litigatoris, primo, & secundo casu citra dubiū est violentiam committere, ac si priuatus extitisset.

129 ¶ Y que el citar al Eclesiastico que goza del preuilegio del fuero ante algun Iuez seglar sea injuria, y violencia notoria que se le haga, ex textus expressus *in cap. Christianis* 12. & *cap. Silvester, & Fastinus* 13. 11. *q.* 1. los quales comprehendē vna especie, que fue auer citado a dos Clerigos ante el Iuez Seglar, mouiendoles controuersia sobre la libertad, y ellos se quexaron de la violencia en la forma siguiente, *in d. c. Christianis*, ibi: *Silvester itaque atque Faustinus, qui se à cunabulis Clericos confitē-tur, à Theodora se opprimi per VIOLENTIAM cōqueruntur: quia dicunt se ingenuos, atque Deo autore pristinæ conditionis nexibus absolutos in sortem deterrimæ iterum servitutis addici, & per authoritatem Regiam contra leges publicas, cum Clericali cingulo tenerētur adstricti, per Archidiaconum vrbis Grumentiæ esse conventos cum constet eū qui Cœlestem militem pulsat, non nisi eius forum debere sectari.* De suerte, que la violēcia estuuo en no auer seguido su fuero, y convenidolos ante la justicia Real. Y la resolucion del Pontifice fue, ibi: *Et ideò dilecte filij, dispenso salutationis afectu, supradictos Clericos tibi commendo, vt si ad Delegatorum iudicium, coram adversarij venire contēserint, sublimitatis tuæ tutione valentur, nequit illis, aut subreptio, aut ENEMICA LEGIBVS VIOLENTIA necessitatis imponat. Cap. conquæstus de for. comp.* ibi: *Per violentiam vsurpare præsumunt. cap. dilecto, de sent. excomm. in* 6. *Concil. Trident. sess.* 22 *cap.* 11.

130 ¶ Y en terminos docent Salc. ad Bernard. Diaz *cap.* 3. *glos. punire, in cap. per vestras, §. sed est pulchra, n.* 3. Pereir. *de man. Regia.* 1. *p. c.* 7. *n.* 8. vers. *In alio casu*, ibi: *Quia cōservator eo casu rite procedebat, quia in via ordinaria ad tributa nō soluta agendum foret, nō executiuè, & iniuria inferebatur, & noua oppresio.* Et inferius, ibi: *Quod conservator procedere potest, quādo monasterium sua possessione, aut circa sua preuilegia, & IVRISDICTIONEM, perturbatur.*

131 ¶ Ioan. Gutierr. *lib. 3. pract. q. 10 nu. 1. vers. Secundo*, ibi: *Secundo, quia quando huiusmodi religiosi sunt rei, satis manifesta iniuria eis fieri videtur, si corã alio iudice quam suo conveniantur, vt patet ex predictis, neque enim vlla indagatio iuditialis, tãquam de re dubia requiritur, quandoquidem suum proprium habent iudicem, & coram alio diuerso conveniuntur.*

132 ¶ Monet. *de conservat. c. 7. n. 312.* ibi: *Tùnc dicitur iniuria, & violẽtia inferri, vt pateat additus iudicibus conservatoribus contra laicos prodedendi, quando Monasterium, vel RELIGIOSI in sua possessione perturbantur, aut eorum priuilegia, exemptiones, & immunitates violantur.*

133 ¶ Et denique est glos. singularis à nemine quem viderim hucusque tacta *in d.c. Christianis, in figurat. casus circa fin.* ibi: *Vt si adversarij eorum ad iudices Delegatos à Papa venire contempserint, eos à violentia tueatur.*

134 ¶ Ex quibus sine scrupulo remanet conservatoris iurisdictio.

Quinto fundamento.

135 ¶ Concurre con esto el auer salido a el pleyto el dicho Convento, aprouaudo la suscitacion de conservador, hecha por la dicha doña Geronima, y siendo necessario suscitandole denuevo. Con que no parece puede auer defecto alguno que se le oponga, y deuerse declarar en su fauor. Vt speramus: Salva in omnibus V.D.C.

L.D. Pedro Guerrero Zambrano.

